

geçici kabul tutanağındaki eksik işleri tamamlamayan yükleniciden, işin yüklenici nam ve hesabına tamamlatılmasına kadar geçen süre için ceza kesintisi yapılmaması

Kamu İdaresi Türü	Özel İdareler
Yılı	2013
Dairesi	1
Karar No	10444
İlam No	173
Tutanak Tarihi	11.3.2015
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

GECİKME CEZASI

A) TL ihale bedelli, Hastanesi Yüklenici Nam ve Hesabına Yapılacak İşlerin Yapımı işine ilişkin sözleşme, 10.01.2013 tarihinde İdare ile arasında imzalanmıştır.

İmzalanan bu sözleşmenin 9 uncu maddesinin ikinci fıkrasıyla, işin süresi, işyeri tesliminden itibaren 60 (altmış) gün olarak tayin edilmiştir.

İşyeri teslimi, 14.01.2013 tarihinde yapılmış; ancak, İdarenin, 15.02.2013 tarih ve 1 karar sayılı ve 12.06.2013 tarih ve 2 karar sayılı süre uzatımı kararları ile iş bitim tarihi, 17.06.2013 olarak belirlenmiştir.

Bu durumda, işin fiilen bitirildiği 01.08.2013 tarihi ile 17.06.2013 tarihinde arasında 44 günlük gecikme söz konusu olduğundan; sözleşmenin 25 inci maddesinin ikinci fıkrası hükmü uyarınca günlük sözleşme bedelinin %0,4'ü (onbindedört) olmak üzere, toplam TL gecikme cezasının, yükleniciden kesilmesi gerekmektedir.

Söz konusu cezanın 34 günlük kısmı (....), yukarıda tarih ve numarası yazılı ödeme emri ve eki belgelerle kesilmiştir. Kalan 10 günlük gecikmeye ilişkin olan ve kamu zararı konusu olan, TL'nin ise, 28.06.2013 tarihli ve 2 no'lu hak edişte kesildiği ve 2 no'lu hakediş rakamının, kesin hakedişte bu şekilde yer aldığı, savunma ve eki belgelerden anlaşılmıştır. Bu nedenle, TL için ilişilecek husus kalmadığına, oy birliğiyle,

B) yüklenimindeki, TL ihale bedelli, Hastanesi İnşaatı işinin geçici kabulü, 13.06.2011 tarihi itibariyle geçerli olmak üzere, 06.10.2011 tarihinde yapılmıştır.

Bu kabule istinaden düzenlenen yapım işleri geçici kabul tutanağıyla, inşaat imalatlarından 80, elektrik imalatlarından 47 ve makine imalatlarından 13 kalem olmak üzere toplam 140 kalemden oluşan eksikliklerin giderilmesi için yükleniciye 30 gün süre verilmiştir.

Aynı tutanakla, belirtilen süre içinde eksiklikleri tamamlamadığı takdirde yükleniciye, sözleşmesinde belirtilen ceza oranının $\frac{1}{4}$ 'ü oranında her geçen gün için ceza kesilmesi hükmüne bağlanmıştır.

Yüklenici, 02.12.2011 tarihli dilekçesiyle, bir kısım eksiklikleri, içinde bulunduğu ekonomik zorluklar nedeniyle kendi hesaplarına yaptırılarak hakedişinden kesilmesini talep

etmiştir.

Bunun üzerine işin kontrollüğünü yürüten teknik elemanlarca keşif ve metrajlar hazırlanmış ve İl Sağlık Müdürlüğüne teslim edilmiştir. Eksik işlere ilişkin keşif ve metrajlara istinaden noksan işlere ait yaklaşık maliyet hesaplanmış ve bu maliyet, İl Sağlık Müdürlüğünün 15.08.2012 tarih ve 19658 sayılı yazısıyla, İl Özel İdaresi Genel Sekreterliğine gönderilmiştir.

06.11.2012 tarihinde ihaleye çıkılmasına onay verilmiş, 08.11.2012 tarihinde ihale, ilan edilmiş, 27.11.2012 tarihinde ihale yapılmış, ihale kararı, 30.11.2012 tarihinde onaylanmış ve işe ait sözleşme, 10.01.2013 tarihinde imzalanmıştır.

İşin, 14.01.2013 tarihinde yer teslimi yapılmış; ancak, mekanik tesisat işleri için mevsim şartlarının uygun olmaması ve hastane hizmetlerinin aksayacağı gerekçeleriyle işe başlama tarihi, 15.02.2013 tarih ve 1 karar sayılı süre uzatımı komisyonu kararıyla, 14.04.2013 tarihine ertelenmiş ve işin süresi 60 gün olduğundan, bitim tarihi de 12.06.2013 olmuştur. Daha sonra iş bitim tarihi, ilave imalatlar gerekçe gösterilerek, 12.06.2013 tarih ve 2 karar sayılı süre uzatımı komisyonu kararıyla, 17.06.2013 tarihine ertelenmiştir.

Yüklenici nam ve hesabına yapılacak olan imalatlar, bu tarih itibarıyla de tamamlanamamış; 44 günlük gecikmeyle 01.08.2013 tarihinde söz konusu imalatlar, bitirilmiştir.

Bu durumda, esas işin yüklenicisine, yapım işleri geçici kabul tutanağı hükmüne istinaden 06.11.2011-01.08.2013 tarihleri arasındaki 634 gün için ceza kesilmesi gerekmektedir.

Ancak; yukarıda belirtilen hususlardan anlaşılabacağı üzere, geçen bu sürenin tamamı, işin ihale ve yapım sürecine ait olmayıp, bunun haricindeki bürokratik işlemlere ilişkin süreleri de içermektedir. Bu nedenle, bu sürenin tamamı için ceza uygulanması, hakkaniyetle bağdaşmamaktadır.

Bu doğrultuda gecikme süresi yeniden hesaplanmış olup; tespit edilen geçici kabul noksanlıklarının, geçici kabul komisyonunca verilen sürede tamamlanmaması sonucu 30 gün, söz konusu noksanlıkların yüklenici nam ve hesabına yaptırılmasına karar verilmesi, yaklaşık maliyetin hesaplanması ve ihale süreci için geçen 65 gün ve işin sözleşme süresi olarak 60 gün olmak üzere toplam 155 gün için yüklenicinin, cezaya muhatap kılınması gerektiği kanaatine varılmıştır.

Esas işe ait sözleşmenin “Gecikme Halinde Alınacak Cezalar” başlıklı 10.2 nci maddesinin birinci fıkrası ve yapım işleri geçici kabul tutanağı hükümleri uyarınca 155 günlük sürenin her bir günü için sözleşme bedelinin (fiyat farkları dahil) %0,3’ünün $\frac{1}{4}$ ’ü oranında ceza kesilmesi gerekmektedir.

Belirtilen nedenlerle gecikme cezası kesilmemesi sonucu oluşan toplam TL’lık kamu zararının;

Harcama yetkilisi ile gerçekleştirme görevlileri müştereken ve müteselsilen, 6085 sayılı Sayıştay Kanununun 53 üncü maddesi gereği işleyecek faizleri ile tazminen tahsiline, temyiz yolu açık olmak üzere, oy birliğiyle,

Kamu İdaresi Türü	Özel İdareler	
Yılı	2013	
Dairesi	1	
Dosya No	40387	
Tutanak No	42656	
Tutanak Tarihi	25.1.2017	
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar	

Hükümden sonra yapılan tahsilat bildirimi

173 sayılı İlam'ın 3'üncü maddesini (B) bendi ile, ... Pro. Ür. Loj. İnş. Taah. San. ve Tic. A.Ş. yüklenimindeki, ... TL ihale bedelli, Horasan 100 Yataklı Devlet Hastanesi İnşaatı işinde, geçici kabul tutanağındaki eksik işleri tamamlamayan yükleniciden, işin yüklenici nam ve hesabına tamamlatılmasına kadar geçen süre için ceza kesintisi yapılmaması nedeniyle ...-TL'ye tazmin hükmü verilmiştir.

Sorumlular göndermiş oldukları temyiz dilekçelerinde, tazminine hükmolunan ... -TL'nin 03.07.2015 tarih ve 20150032585, 20150032609, 20150032623, 20150032633 yevmiye nolu muhasebe işlem fişleri ile tahsil edildiği bildirilmekte ise de, hükümden sonra yapılan bu işlemler ilam hükmünün infazı mahiyetinde olup ilam hükmüne karşı da herhangi bir itirazda bulunulmadığından Kurulumuzca YAPILACAK İŞLEM OLMADIĞINA, Oybirliği ile;

Karar verildiği 25.01.2017 tarih ve 42656 sayılı tutanakta yazılı olmakla işbu ilam tanzim kılındı.